POR DON DIEGO BERNAL DE LA PEÑA, ABOGADO DE PRESOS DEL SANTO OFICIO, Y BENEFICIADO PROPRIETARIO DE LA IGLESIA PARROCHIAL DE LA CIVDAD DEL GRAN PVERTO DE SANTA MARIA.

CONTRA

IVAN DE QVIROS, VICARIO, Y VICEBENEFICIADO DE LA DICHA IGLESIA.

N.1. PRetende Don Diego Bernal de la Peña, el mas preeminente lugar en el Coro, Processiones, y entierros, y demas actos en que concurriere con el susodicho el Vicario con sobrepelliz, por pertenecerle por Beneficiado proprietario de la dicha Iglesia. Y que el Vicario, por ser Seruidor de Beneficio, tenga inferior lugar, aquel que le tocàre, y huuiere de auer por razon de su antiguedad entre los demas Seruidores de Beneficios. Y en todo quiere que se guarde, y execute lo dispuesto por el capitulo segundo libro 1. tit. de officio Vicarij foranei de las Constituciones deste Arçobispado.

2 Oponese a esta pretension el dicho Vicario, alegando que aun en caso de concurrir con sobrepelliz, como Seruidor de Beneficio, con el dicho Beneficiado proprietario, ha de tener, y le pertenece la preeminencia en todos los actos. Porque demas de tocarle por tal Vicario, ay costumbre de muchos años a esta parte, de que los Vicarios, Seruidores de Beneficios, concurriendo con sobrepelliz con los demas Seruidores, han tenido siempre el preeminente lugar: y que assi no le debe alterar en la quieta, y pacifica possession que hasta aqui ha tenido.

3 Tanto mas, que aora quarenta años que huuo en esta Iglesia otro Beneficiado proprietario, el Vicario q̄ entonces fue, tuuo el mejor lugar en todo el tiépo q̄ el dicho Beneficiado proprietario viuio con su Beneficio, q̄ seria poco mas de dos años.

Dominus Illuminatio mea.

4 Y porque veritas quanto magis oppugnata, & contrita est calumnijs, tanto clarior nebulis expulsis progreditur in luce sicut aromata, quæ magis redolét, quáto magis conterũtur; cap. graue. 35. quest. 9. cap. inter dilectos de fide instrument. Bobadilla in sua Politica lib. 1. cap. 10. n. 1. August. Barbos. plures referens in votis decisiuis, & consultiuis, to. 2. lib. 3. voto 93. num. 20. Se ponderarà ante todas cosas la defensa del Vicario Iuan de Quiros, y fundamentos que tiene para ella; pues no es dudable que menos que con muchos, no seguiria este pleyto; que assi lo acredita su buen juyzio, poniendose de otro modo a el riesgo de conocer por madrastra su fortuna. Si ya no es que le sucede lo que a Xerxes Rey de los Persas, que prometiendose vitorias con la mucha gente de sus exercitos, tuuo aduersos los sucessos; y experimétado del mal acierto de sus profezias, se retirò, & voluptati se dedit.

5 El primero fundamento que tiene el dicho Iuan de Quiros para que le toque el preeminente lugar, es por Vicario, que exerce las vezes del señor Arçobispo. Quia Vicarius dicitur ille qui vices Episcopi gerit, vt in rubrica de officio Vicarij, & in cap. licet, de officio Vicarij in 6. cap. cum Episcopus, cap. 1. & 2. eodem tit. Y siendo assi, est honorandus prout ille cap. præcipimus 93. dist. cap. 1. dist. 94. Bart. in l. si filius. ff. de legation. ita cum multis tenent Valençuela cons. 101. num. 31. & Menochio cons. 51. nu. 16. Y assi el Vicario que exerce las vezes de su superior, debet prærogatiuis ipsius superioris gaudere. Clement. dudum; vbi glos. verbo Prælati in fine, de sepulturis, & ibi Abbas. num. 5.

6 Debe tambien el dicho Vicario tener el preeminéte lugar, sin embargo de que sea Seruidor de Beneficio, y como tal siruiendo ò concurra con sobrepelliz con el dicho Beneficiado proprietario en el Coro, Procesiones, y demas actos, por la costumbre que por su parte se alega, pues a ella se debe atender in materia præcedentiarum. Baldo in cap. cum olim. num. 1. de consuet. Menoch. cons. 126. num. 3. Graciano cap. 492. num. 9. & cap. 867. nu. 27. Riccio in praxi, var. resolut. part. 1. resolut.

554.num.1. Yaſsimeſmo in materia ſedium etiam in Eccleſia tradit Perez de Lara cap.24.num.19. & 24. & faciunt tradita per Felinum in cap. ſtatuimus, de maiorit. & obedient. Auend. 1.part.cap.19. prætorum num. 15. dicens quod occupator ceſsionis eſt in ſua poſſeſsione tuendus.

7 Mediante lo qual ſe ha de determinar, y juzgar por ella in præcedentijs, & honorib. Cepola in l. quod ſi nolit. §. quia aſsidua, n.4. ff. de edilit. edicto. Fab. de Anna conſ. 40. n. 1. & ſeqq

8 Sin que obſte el capitulo de las Conſtituciones Sinodales deſte Arçobiſpado, que tiene por ſu parte el dicho Beneficiado proprietario. Porque ſe reſponde que auiendo como ay coſtumbre en contrario, quæ habet vim legis l. 1. verſ. Si tamen. ff. de aqua pluv. arc. cap. conſuetudo 2. diſt. & l. 1. C. quæ ſit longa conſuetudo, & cap. fin. de conſuet. no procede la dicha ley, o capitulo Sinodal. Y tambien porque conſuetudo eſt optima legum interpres, cap. cum dilectus de conſuet. l. minimè l. ſi de interpretatione, ff. de legibus. Menoch. conſ. 32. num. 34 conſ. 390 n. 21. & conſ. 577. n. 2. & 3. Maſcard. de probat. concl. 1415.

9 Et quia conſuetudo rationabilis aliquando valet contra legem rationabilem, cap. erit autem. l. 4. diſt. l. leges ſacratiſsimę. C. de legibus. Valençuela conſ. 166. num. 72. Et habet vim immutandi, interpretandi, & abrogandi legem, cap. cum dilectus, vbi Ioannes Andreas, & Abbas num. 7. de conſuet. Y es en tãta manera, que Iaſon in l. vt liberis num. 7. C. de collat. poſt. Innocent. in cap. olim num. 2. de verb. ſignif. tenuerit omnem diſpoſitionem reſpicientem leges, contractus, vel vltimam diſpoſitionẽ recipere interpretationem conſuetudine. Y finalmente ſe puede dezir, quod conſuetudo tollit legẽ, iuxta Iacob Putei dec. 166. num. 7. lib. 3. Cõ que queda ajuſtada, y fundada toda la defenſa del Vicario, y parece que carecerà de fundamentos juridicos qualquiera que la contradiga.

10 Sed his non obſtantibus, & fundamẽtis pro Vicario adductis minimè refragantibus, tenenda eſt por juſta, y a derecho conforme la pretenſion del Beneficiado proprietario Don Diego Bernal, el qual aunque pudiera pretender la precidencia a el Vicario como Vicario, pues eſtando eſte en caſa propia del dicho Don Diego Bernal, como lo es la Igleſia, non poterit ſe intromittere, & locum, & honorem vindicare, por eſtar en caſa agena: quia quilibet in domo ſua dicitur Rex, & vt talis venit pręferendus: cap. duo iſta 23. quęſt. 4. Ioannes Andreas in cap. venerabilem 34. num. 43. & Abbas ibidem num. 19. de elect.

vbi Cardin. Zabarela in §. verum num. 6.

11 Y porque el oficio de Vicario non videtur esse dignitas in officio tẽporali, pues ad nutum Episcopi remoueri potest, como lo muestra la experiencia. Baldo, Bertachino, y otros muchos que refiere Valençuela cons. 101. nu. 9. Y el Beneficiado proprietario, si como lo dize Rebuffo, llamandole Vicario del Obispo, in praxi Beneficiali 1. part. tit. forma Vicariatus Archiepiscopi, dicens id in tantum procedere, vt ab Episcopo reuocari nequeat, quia talis Vicariatus inhæret personæ, & dignitati, à qua non potest auelli, secundum Archidiaconum, & Præpositum in cap. perlectis 25. dist. & DD. in cap. 1. de officio Archidiaconi.

12 Y tambien pudiera pretender, que no solo tenga inferior lugar, como se ha dicho, pero ninguno; *Quia in Choro, seu alio quolibet loco, in quo diuina officia à Clericis celebrantur, qui sint vestibus sacris parati, aut alijs vestimentis ad id ab Ecclesia destinatis vt cappis, rocchertis, vel super pellicijs linceis, de tempore ac loco nullus alius, qui eidem non deseruierit officio, nec eisdem vtitur, & vestitur vestibus, debet admitti, iuris rigore inspecto, vt tradit D. Franc. Sarmiento lib. 7. select. interpret. cap. 17. vers. Omissis. Quia secundùm eum, & dictum iuris rigorem non solùm Vicario sedes non debetur, verùm nec eum in Choro admittere teneatur.* Palabras son de Valençuela Velazquez dict. cõsilio 101. num. 2. con otras muchas razones que pondera.

13 Solamente pretende el dicho Don Diego Bernal, presidir, y tener mejor lugar que el Vicario, concurriendo el dicho Vicario con sobrepelliz con el susodicho siruiendo su Beneficio, pues estando con ella, està como Vicebeneficiado, y no como Vicario, ministrando los Oficios de su obligacion, yendo a entierros, y a otros actos en que se tienen obuenciones. Todo lo qual no es proprio de Vicario, pues solo lo es vt causas iudicet, & iurisdictionalia exerceat, concurriendo con manteo y bonete, como tal Vicario, en todas ocasiones. Y estando de esta manera tiene por bien el dicho Don Diego Bernal que presida en el Coro, por representar la jurisdicion ordinaria, a quien se le debe tanta atencion, y preeminencia. Conque està satisfecho el cons. 101. de Valençuela Velazquez, en que controuierte la materia.

14 Y porque esta pretension del dicho Don Diego Bernal es justissima, por euitar prolijidad, pues no necessita della: quia veritas consistit in paucis. Flaminius de Rubr. cons. 49. volum.

1. num.

1. num. 1. Et verborum adminicula non desiderat, iuxta l. 1. C. si minor ab hæredit. se abstin. Tāto mas teniendo el dicho Don Diego, el capitulo de las Constituciones deste Arçobispado, expresso en su fauor, pues no solo quiso que preceda a el dicho Vicario Seruidor de Beneficio el Beneficiado Proprietario, verum etiam los otros Vicebeneficiados mas antiguos, quando assiste como tal, como consta ex eius inspectione, que es la siguiente.

15 *Los Vicarios que fueren Beneficiados, o Seruidores de Beneficios, iràn en las Processiones con sus sobrepellizes en la parte y lugar que huuieren de auer como tales Beneficiados: y el mismo ternan en el Coro estando en las Horas, y desde alli exerceràn sus oficios de Vicarios. Y los que no fueren Beneficiados, o Seruidores de Beneficios, yràn en las Processiones detras del Preste, y en los Coros de las Iglesias Parrochiales se assentarā enel mas preeminente lugar. Lo qual sea, y se entienda sin perjuyzio de los pleytos que sobre esto huuiere pendientes entre los Vicarios, y Beneficiados, y de los que estuuieren ya fenecidos, que en estos mandamos se guarde la manutencion.*

Solo se procurarà satisfazer a toda la defensa del Vicario, q̃ desta satisfacion constarà con euidencia la justicia del dicho Don Diego Bernal.

16 Non obstat todo lo ponderado por el Vicario, en razon de que se le debe la preeminencia por tal Vicario, que exerce, y representa la persona de su superior. Quia multo veriùs est, quòd licèt honor Episcopo debeatur in omnibus præexcellentijs, nō tamen videtur deberi Vicario, aut Officiali. Nam honor qui alicui debetur, non ita debetur Vicario Procuratori suo. Baldo in l. sed si hac. §. semper. n. 2. ff. de in ius vocando; vbi maiorē honorem deberi Episcopo, ait, quàm eius Vicario. Sequitur Iason in §. Pretor, eiusdem legis. n. 6. & alij relati â Valençuela dicto cons. 101. ex num. 7. Conque queda satisfecho el primero fundamento que por su parte alega el dicho Vicario, y passarèmos a el segundo, que es el que necessita de mayor satisfacion.

17 Non obstat secundum fundamentum pro Vicario adductum, de que se le debe el preeminente lugar, sin embargo de estar con sobrepelliz siruiendo su Beneficio, por la costumbre q̃ alega.

18 Porque lo primero se responde, que no la ha auido; porque el auer precedido los Vicarios a los demas Seruidores, ha sido

 por-

porque siempre fueron mas antiguos Vicebeneficiados.

19 Y quando esto no fuera, todauia no se podia alegar la dicha costumbre: quia contra ius, & vbi est lex, aut canon in cōtrarium (como lo es el dicho capitulo del Synodo) frustra allegatur consuetudo. Cap. si Episcopus, iuncta gloss. de pœnit. & remiss. lib. 6. glos. in Clement. 1. verbo, Ministerio, de priuileg. Butrius in cap. cum ex officij. nu. 6. de præscript. Quia est inualida. Cap. Clerici, de iudicijs, cap. ad nostram, de probat. cap. cœterum, de iuram. calumn. cap. cum causam, de elect. cap. ad nostram, cap. cum inter, cap. cum venerabilis, de consuet.

20 Y siendo asi, non potest induci contra ius. l. non dubium. C. de legibus. l. pacta. C. de pactis, nec recipi, cap. penu. & fin. de consuet. cap. cum decore, de vita, & honest. Cleric. Cephal. cons. 300. num. 17. vol. 2. dicens, quòd talis consuetudo est reprobanda. cap. 2. de probat.

21 Lo segundo, porque ad hoc vt consuetudo valeat, debet esse rationabilis. Cap. fin. de consuet. Y no siendolo esta, porque demas de que es contra ius, y consiguientemente irrationabilis, como queda ajustado en los numeros antecedentes, lo es, porque por ella vendrà a preferir, y tener mejor lugar vn Vicebeneficiado, pues està como tal el dicho Vicario con sobrepelliz, que vn proprietario: y asi, quod minor præcedat maiorem, que es grande absurdo, & contra ius diuinum, naturale, & humanum, vt ex Aristot. Bobadilla & alijs refert Valençuela cons. 166. num. 74. Y asi no se le debe dar nombre de costumbre, sino el de corruptela, vt habetur in cap. consuetudo, dist. 9. Abbas, & Felinus in cap. statuimus, de maiorit. & obedient. Riccio 1. part. resolut. 555. num. 4. in fine.

22 Y que sea mayor en dignidad el dicho Don Diego Bernal, por ser Beneficiado proprietario, que el dicho Vicario, no solo estando con sobrepelliz como Vicebeneficiado, sed etiam estando con manteo y bonete como Vicario, queda probado bastantemente en los numeros 10. & 11.

23 Pero quando caso negado la dicha costumbre fuesse cierta, tampoco puede perjudicar a el dicho Don Diego Bernal de la Peña, porque auiendo continuadose con Seruidores de Beneficios, como por parte del dicho Vicario se alega, no puede ser de perjuyzio a el Beneficiado proprietario.

24 Porque siendo como es cierto, que la costumbre es stricti iuris, cap. quoad transactionem, vbi Abbas, & alij de officio

legati.

legati. Grat. responso. 1. num. 13. & responso 9. num. 50. vol. 1. Graueta cons. 2. pro gener. num. 103. No se debe ampliar, antes bien restringir, quia omnia ea quæ sunt stricti iuris, prout conuentiones, & fideiussorum obligationes non recipiunt interpretationem ampliatiuam, sed strictiuam, vel arctatiuam. Textus in l. quicquid adstringendæ. ff. de verb. obligat. cap. fin. de consuet. & tradunt Curtius Iunior in tract. de feudis 6. q. princip. num. 4. & 5. Cephalo cons. 26. num. 22. tom. 1. ex multis Valençuela cons. 33. n. 228. & cons. 8. num. 25. Donde hablando de la costũbre, dize estas palabras. *Eius tamen effectus non porrigitur ad locum, in quo non constat vigere. Cum enim consuetudo sit stricti iuris, suos terminos egredi non debet, sed ad ipsos restringi.* Y en el numero siguiente. *Consuetudines restringuntur per actus, ex quibus inducuntur, sicut restringuntur præscriptiones, vt proprios facti terminos non excedant.* Y assimismo por ser odiosa, est stricte intelligenda. Vicen. de Anna allegat. 117. num. 6. Franchis dec. 546. num. 23. & dec. 17. num. 13. & dec. 71. num. 10. & dec. 489. num. 8.

25 Mediante lo qual la dicha costumbre no se puede estender de vn caso a otro. Et etiam quia consuetudo de vno casu ad alium non extenditur, vt post Bart. in auth. qui rem C. de sacrosanctis Eccles. tradit Barb. in cap. quod transactionem n. 73. de officio legati. Altamirano in tract. de vilitat. verbo, Debeant quidem, num 27. Menoch. cons. 163. num. 9. lib. 2.

26 Lo segundo, no puede perjudicar la dicha costũbre, quando fuera cierta, por auerse interrompido. Quia consuetudo interrupta est nullius momenti. Cyno, & Baldo in l. 2. glos. magna. C. quæ sit longa consuetudo. Optimè Alexander cons. 173. num. 8. lib. 6. Como sucedio a el dicho Vicario, que oy es, que siendo Vicebeneficiado mas moderno, y teniendo como tal el inferior lugar a los demas Vicebeneficiados, auiendose proueydo en él la Vicaria, y queriendo presidir como Vicario, se lo impidio Francisco Nuñez Vicebeneficiado mas antiguo: y despues por ser amigo suyo, y por respetos que le tenia, le diò la presidencia, haziendo protestacion que lo hazia por tal amigo, y no por Vicario.

27 Y que esta accion no perjudicasse a los demas Seruidores, consta por dos razones. La primera, porq̃ protestatio cõseruat ius protestantis. l. si debitor. ff. quibus modis pign. l. non solum. §. morte. ff. de noui operis nunt. Y no auiendo contradicho esta protestacion el dicho Vicario, fue visto consentirla,

vt

vt sibi pręiudicaret. Paulo de Castro in l. si fideiussor, num. 2. ff. qui satisdare cogantur. Muta dec. 55. num. 18. qui latè tractat hanc materiam protestationis.

28 La segunda razon es. Quia vrbanitatis leges non obligant, cap. cum venissent de institut. & ibi Abbas num. 5. Iasson in l. ita stipulatus 115. num. 5. ff. de verb. obligat. Menochio lib. 2. de arbitr. casu 494. n. 4. Y auiendole dado de vrbanidad y cortesia la preeminencia a el dicho Vicario, el dicho Francisco Nuñez, no se le podria despues obligar a darsela, si se la impidiesse, y mucho menos a los demas Seruidores.

29 Menos obsta lo que vltimamente alega el dicho Vicario, de que en el tiempo que en la dicha Iglesia huuo Beneficiado proprietario, el Vicario que entonces fue, presidiô, y tuuo mejor lugar, sin embargo de ser Seruidor de Beneficio. Porque se responde, que no se podrà probar tal cosa con verdad, antes bien lo contrario, como lo probarà el dicho Don Diego Bernal, en el discurso del pleyto.

30 Pero quando fuesse cierto, todavia no puede ser de perjuyzio, porque solemente viuio el dicho Beneficiado proprietario cō su Beneficio dos años, los quales no pueden inducir costūbre prescripta, por ser necessario para que lo sea, el espacio de quarenta, como lo notò Gratiano cap. 268. num. 8. ibi: *Quia respondetur debere constare, quod huiusmodi consuetudo sit praescripta spacio quadraginta annorum.* Abbas in cap. cùm sint homines 18. num. 6. in fine, de decimis. Conque queda respondido a el segundo fundamento, que procede quando la costumbre no padece las tachas que esta.

31 Ex quibus omnibus euidenter apparet, ser justa la pretension del dicho D. Diego Bernal, y no la del Vicario, y asis se espera que obtenga por las razones, y fundamentos dichos; sin que se mire que son ponderados por hermano suyo, pues no se atiēde al afecto, ni a la mas, o menos autoridad del q̄ dize, sed tantùm quid dicat, & qua ratione probet, como lo dixo Ioannes Ouer. eprigram. 37. fol. mihi 119. ibi:

Nec te dicentis moueat reuerentia, sed quid
Dixerit, attendas qua ratione probet.

Saluo in omnibus, &c.

L. D. Miguel Ximenez Bernal.